IESVS, MARIA, IOSEF.

IN PROCESSV IVRISFIRMÆ MAGNIFICI D.D. LVDOVICI AB EXEA ET DESCARTIN, ET DOMNÆ IOSEPHÆ DEL MAS, CONJVGVM.



LA Firma que suplican el Magnifico Señor D. Luis de Exea y Descartin, y Doña Iosefa del Mas Ximenez de Samper conjuges, Señores de los Lugares de Arasques, y Valdellou, para inhibir la execucion privilegiada de vn censo de 30. libras de pension, con 600. de propriedad, que se pretende averse otorgado por Alberto Ledòs, y Angela Ledòs hermanos, y Francisco Ledòs su tio, como Señores de dicho Lugar de Valdellou, a favor de los Patrones, y Beneficiado, de el Beneficio instituido en la Iglesia de N. Señora de la Villa de Tamarite de Litera, baxo la invocacion del Señor San Miguel de Setiembre; parece està en caso de provision, segun se manifestarà con la mayor brevedad que se pudiere.

El fundamento que por aora se representa para la obtencion de este decreto consiste, en que la escritura original de este censo no tiene la solemnidad que se requiere para que subsista, y se le pueda dar fè, pues como de la vissura, y copia manifestada resulta, no se halla en su Nota, ni en la de otro acto del Protocolo la computacion regular de el año de la Natividad de N. Señor, y consiguientemente no merece credito, ni en virtud de ella se pueden hazer diligencias, ni execuciones algunas.

Y si bien se reconoce, que ay diversas opiniones, sobre si es necessario conforme a derecho el poner en los instrumentos el año de N. Señor; pues aunque lo afirman assi la glossa *in cap. inter dilectos 6. de fid. instrum.* Speculador, Baldo, Imola, y otros que refiere Felino, *in cap. 1. eod. tit. n.* 3. Barbac. *in Rubric. eiusd. nu.* 42. Mascard. *de probat. p. 1. conclus. 6. nu.* 82. y otros, ponderando muchos, y buenos textos a su favor; pero lo negaron, atribuyendo esta solemnidad a la costumbre la gloss. *in Authen. vt nomen Imper. præpon. documen. in §. si qua verò*, Panormit. Felino, y Decio, *in d. cap. 1. de fide instrum.* Mas lo que no recibe duda es, que ora se aya introducido por derecho, ò por costumbre, deve ponerse en todos los instrumentos, y memorias publicas el año de N. Señor, para que prueven, y las partes interessadas puedan intentar las acciones, que en virtud de ellos les pertenecieren, como despues de Alexandro, Decio, y Soci-

 no,

no, advierte con elegancia, y magisterio el señor Presidente Covarrubias, *practic. quæst. cap. 20. num. 2.* alli: *Ego duo censeo hac in re notanda: primũ satis esse quod consuetudine fuerit hæc solemnitas inducta, vt ea omissa instrumentum sit nullum; nec enim poterit cõtroverti; imò constitutissimum est mentionem annorum Domini magni esse momenti, vt constet quo tempore sit confecta scriptura; deinde apparet instrumentum esse nullum, si omissa fuerit in eo solemnitas consuetudine tantum inducta, modo ea sit maximi momenti non levis quod tradidere Alexan. in rubric. ff. de novi oper. nuntiat. col. 6. Dec. in d. cap. 1. de fide instrum. col. 2. Socin. cons. 2. lib. 3. col. 1. Igitur nullum erit instrumentum quod fuerit scriptum, omissa mentione annorum Dñi, sic denique in praxi receptum est, nec vidi vnquam hac de re ambigi, cum alioqui maxima posset contingere incertitudo cuiuscumque iuris, quod esset scriptura probandum.*

Siguiò al señor Covarrubias Caldas Pereyra, *ad typum venditionis, cap. 5. nu. 2.* diziendo: *Vtrumque sit, resolvendum est huius solemnitatis omissionem vitiare instrumentum, Angel. in proem. instit. in princ. num. 4. Thomas Grammat. ibidem nu. 16. etiam si fiat contractus inter Iudæos; est enim ea maximi ponderis, & momenti, quoniã aliter, hisce temporibus, quibus indictione non vtimur, alias ad id necessaria, vt per Nevisan. cons. 25. nu. 1. & 4. certo scire non possumus, quo tempore contractus fuerit celebratus, ac gestus, quo casu omnis solemnitas, quamtumvis consuetudinaria prætermissa vitiat, vt post Dec. & Socin. concludit Covarrubias d. num. 2. addens id in foro moribus receptum esse; quare non immerito Socin. vol. 3. cons. 2. num. 4. resolvit, hanc solemnitatem omissam vitiare instrumenta.*

La misma opinion, y sentir tuvo D. Gabriel de Pareja, *de univer. instrument. edit. lib. 1. resol. 3. §. 2. nu. 68.* avia dicho con Speculador, Bartulo, y otros, que el derecho requeria para que se pudiesse estimar la escritura por publica, y autentica, que se expresasse en ella el año de la Natividad de N. Señor, ò Encarnacion, segun la costumbre de el lugar en que se otorgare, y tambien, que conformava en esto con las leyes de Castilla; y concluye en el *num.* 68. que la escritura en que faltare esta solemnidad, ò qualquiera de las demàs q̃ alli refiere por tan precisas, y substanciales, se podrà despreciar, y repeler como defectuosa, è insolemne: *In omnibus verò alijs requisitis*, dize, *quæ superius enumeravimus, tam de iure communi, quam de legibus nostri Regni concludendum credimus, & eo quod pro forma in dictis legibus fuerint adiecta, & hæc semper in illis censeatur substantialis, vt cum Dom. Molina, supra tradidimus, ex num. 14. §. 1. quod si aliquod ipsorum defecerit legitimè oppositio hæc sibi locum vendicavit, & instrumentum ita defectuosum, neq; probationem efficere valebit, & tanquam non authenticum respui poterit.*

Lo mesmo se deve dezir en nuestro Reyno, porque si bien los Españoles, señaladamente los Celtiveros, que siempre se mostraron de la parcialidad de los Romanos, y de Iulio Cesar contra Pompeyo; gustaron mucho del nuevo Señorio de Octaviano Augusto, Reedificador de esta Imperial Ciudad, y en testimonio de su inclinacion, y por hazerle lisonja, dieron principio al cuento de sus años desde el de 714. de la fundacion de Roma, en q̃ Octaviano señoreò a España, que es lo que acostumbraron llamar Eras de el Cesar en todas las escrituras, segun conjetura D. Iuan Briz Martinez, *en la Historia de S. Iuan de la Peña, lib. 5. cap. 13. fol. 736.* aunque Geronimo Zurita, *en el libro tercero de*

los Indices, y año 1350. no reconoce tan antiguo origen, juzgando, que en las Provincias de España se introdujo esta costumbre desde la Monarquia de los Reyes Godos; pero el Señor Rey D. Pedro el Quarto (y el Segundo en el orden de las leyes con que escuso de error la inscripcion de el Fuero 5. *de Tabellionibus*) estableciò en las Cortes del año 1349. que todos los Notarios, en los contractos, processos, y escrituras publicas, en juizio, y fuera dèl, tuviessen obligacion de poner el año del Nacimiento de N. Señor, como parece de dicho Fuero 5. *de Tabell*.

Y estando el Rey en la Villa de Perpiñan a 16. del mes de Deziembre del año siguiente de 1350. mandò, que de alli adelante, vniversalmẽte se vsasse de esta cuenta en la testificacion de los instrumentos, y memorias publicas, lo qual se confirmò en las Cortes generales que tuvo en aquella Villa a 14. de Marzo siguiẽte, como advierte la curiosa pluma de Geronimo Zurita, *lib.* 8. *Annal. cap.* 39. y en los *Indices d. lib.* 3. *& anno* 1350. y la Pragmatica Real, y Cõstitucion, que sobre esto se hizieron en dicha Villa de Perpiñan, se hallan entre las de aquel Principado en el *titulo de fe authori. è Kalend. de actes, Const.* 1. como indica Fontanela, *de pactis, clauf.* 1. *à nu.* 30. añadiendo esta noticia a lo que Carbonel, Beuter, y otros Historiadores que refiere, escriven de esta sanccion.

Lo mesmo estableciò en el Reyno de Valencia el año 1358. como prueva el Fuero 3. *de Not. Escrivan. & de salarijs*, y por hazerse en èl memoria de este edicto general, y de dicha Cõstitucion de Cataluña, y de nuestro Fuero, y lo que merece mas anotarse, por omitillo nuestros Historiadores, de la gran devocion que el Rey tenia a la Natividad de N. Señor, no puedo escusar el referir parte de sus palabras: *Empero, per tal com en la Nativitat del Fill de Deu: en lo qual los Sancts Angels cantaren aquell himne Angelical, Gloria in Excelsis Deo, & in terra pax hominibus bonæ voluntatis, apparech al humanal linatge la benignitat, è humanitat de Deu nostre Salvador. Nos per la gran devocio que haviem, è havem en aquell dia de la sancta Nativitat japeça ha per nostre edicte ordenam en la nostra Cort, è en la nostra Cancelleria, è altres officis de la nostra Cort esser perpetualment servador que en totes cartes publiques, letres, è scriptures, totes, è sengles que de la nostra Cancelleria, è dels altres officis de la nostra Cort exirien es farien en aquella, ò aquels fos aytal orde observat sobre el calenar: ço es a saber, quel any en la Nativitat de nostre Senyor començas, è lexades nonas, idus, è Kalendas cõtinuam los lochs el nombre dels dies els noms de los mesos, el any en, è sots los quals fossen dades, ò fetes cascunes cartes publiques, cartes, letres, è scritures: è aquesta ordinacio la donchs manam servar en totes les cors de nostres Officials de tots los Regnes, Comtats, è terres nostres. E apres per Constitucions en Catalunyia, è per furs en lo Regne de Arago, en Corts generals la dita Ordinacio havem manada esser perpetualment observada.*

Y aunque el contar los años de la Encarnacion de N. Señor se vsava yà en Cataluña desde el año 1180. por averse ordenado en vn Concilio Tarraconense a qualesquiere Notarios, señalassen el de la Encarnaciõ en los instrumentos en lugar del Reynado de los Reyes de Francia, como advierte Fontanela *vbi supra*, ex Honofrio Menescal (cui addo ad pleniorem illustrationem Zurita, *lib.* 1. *Annal. cap.* 8. *& Ind.*) Y esta costumbre tambien estava recibida en el Reyno de Valencia, segũ parece de los Fueros

ros *primero, y segundo* del Señor Rey Don Iayme el Primero, y del *tercero* del Señor Rey D. Pedro, *tit. de Not. Scriban. & de salar.* y de ella se en-encuentra memoria bien antigua en este Reyno, como observa Briz, *Historia S. Ioan. pag.* 758. tratando de el Privilegio que el Señor Rey D. Alõso concediò a Zaragoça en el año 1115. pudiendo la vezindad de Francia, segun sospecho, averla introducido de la manera que Carlos Lecoint, *tom.* 1. *Ann. Franciæ, an.* 417. *n.* 8. quiere, que por aver sido el Venerable Beda, que muriò en el año 735. el primero que se valiò de esta nueva Cronologia de Christo, en su Historia de Ingalaterra, passasse con la cercania a estilarse en Francia; aunque repugna Iuan Aventino, *lib.* 4. *Annal. Boior.* atribuyendo esta costumbre al Emperador Carlos Tercero, por aver ordenado se pusiesse el año de N. Señor en todas las cartas, escrituras, y privilegios por los de 880.

Mas no se puede negar, que el Señor Rey D. Pedro fue el primero q̃ prohibiò en España el cõputo profano de la Era, substituyendo el de la Natividad, pues mas adelante siguieron su exemplo el Rey D. Iuan Primero de Castilla en las Cortes de Segobia el año 1383. segun consta de las que corren manuscriptas, y atestan los Autores Castellanos, v. Faria ad Covarr. *lib.* 1. *var. cap.* 12. *n.* 14. Y el Rey D. Iuan, tambien Primero de Portugal en las de Lisboa el de 1422. como parece del *lib.* 4. *de las ordenanças Reales, tit.* 51. por cuya causa le podemos atribuir la misma gloria q̃ a Dionisio Exiguo, que inventò, è introduxo en la Iglesia el contar los años de la Encarnacion, (segun reconocen todos los Cronologos, por el testimonio del Venerable Beda, *de ratione computi, cap.* 17.) no queriendo, como escrive al Obispo Petronio en la *Epistola segunda*, començar los circulos Paschales que formò en Roma en el año 532. cõ la epocha de Diocleciano, por no mezclar en ellos la memoria de vn impio opressor. Y por la mesma razon le convienen mas que al Reyno de Valencia estas palabras de Gil Gonzalez de Abila: *Grandezas de Madrid*, *pag.* 427. *y es otra grandeza suya* (del Reino de Valẽcia) *aver sido los primeros que en España contaron por la cuenta de los años del Nacimiento, dexando la de la Era, tan recibida en historias, y escrituras.* Equivocòse pues, el Padre Pineda *en su Monarquia, lib.* 10. §. 12. *cap.* 3. escriviendo, que la suputacion de la Era se prohibiò en Castilla el año 1353. y en Aragon el de 1358. y en Portugal el de 1415. y el mismo yerro cõtraxo Faria ad Covarr. *d. lib.* 1. *var. cap.* 12. *num.* 10. respecto de Aragon, refiriendose al P. Iuan de Mariana, & ad maiorem huius rei ornatum addendi, adeundique præter D. Covarr. Fontan. Pereir. Fariam, & quã plures ab ijs adductos, *locis supra citatis*, Parlad. *lib.* 2. *rer. quot. cap.* 20. Barb. *in cap. quoniam contra, de probat. in collect.* Carrança *de partu, cap.* 12. *n.* 19. Ayala *Chronica Regis Petri, cap.* 1. *à num.* 2. Catel. *hist. de Lenguadoc, cap.* 26. latè, & eruditè vt omnia Marchio Agropol. *Dissertat.* 4. *cap.* 4.

Ordenando, pues, este Fuero, que en los contractos, processos, y escrituras publicas se ponga el año de la Natividad de N. Señor, no se puede dudar, que la transgresion dèl las viciara; lo vno, por la òpiniõ de los Practicos, tan sabida, como cierta, de que todo contrafuero es nulidad, ex Molino, & Bard. D. R. Sesse, *decis.* 230. *nu.* 20. juntando, que se puede inferir la razon del Fuero, *de iuram. præst.* y del Fuer. *de his quæ D. R.*

Lo

Lo otro, porque no es necessario para que se anule qualquiere acto que se hiziere contra nuestras leyes, que se ponga en ellas clausula irritante, ni se valgan de la palabra forma, ni de preceptos negativos, como funda con curiosidad el Doct. Felipe Gazo, tratando del Fuero, *Que las demandas, y cedulas se ayan de ordenar en romance del año* 1585. *in allegat. pro Villa de Pina, fol*. 8. *ex nu*. 15. Demàs, que se puede muy bien afirmar, que nuestro Fuero prescrive forma precisa a la testificacion de los instrumentos, porque impone a los Notarios la obligacion de escrivir el año de la Natividad de N. Señor, y vsa de la palabra *teneantur*, deduciēdo esta interpretacion de algunos Fueros, que por estos motivos entienden, y explican assi con Tiraq. Port. y otros el S. R. Sesse, *d. decis*. 210. *nu*. 15. y el Doct. Christoval de Suelves, *cons*. 99. *num*. 8.

Confirmase mas esto considerando, que aviendose por dicho Fuero subrogado a la Era el año de la Natividad de N. Señor (como parece de las palabras: *Loco ipsius Eræ annum Nativitatis Domini apponere teneãtur*) de la manera que la omission de aquella, aunque se pusiesse por costũbre, viciava la escritura, segun la opinion referida de Alex. y otros; assi oy, para que haga fe, deve continuarse el año de la Natividad de N. Señor. Este argumento puntual haze Caldas Pereyra, hablando de la ordenança de Portugal, *d. lib. & cap*. 5. *num*. 2. alli: *Idq; Legislator efficaciter expressisse videtur dum subdit, assi cōmo dantes soiaon poer era de Cesar idest quæmadmodum antea scribi solitũ erat ab anno Cæsaris, plane loco annorum Cesaris, annum Domini subrogans, quod illa dictio assi, id est quæmadmodum antea quæ subrogationem indicat, l. si eũ, §. qui iniuriarum, ff. si quis cautio. cum alijs per Hypol. sing*. 255. *& in rub. de probat. n*. 342. *quæmadmodũ igitur Cæsaris annus licèt consuetudine adhiberetur omissus vitiabat, ex Alex. in rub. de novi oper. Dec. in cap*. 1. *de fide instr. col*. 2. *Socin. & Covarr. vbi supra, ita etiam, & hodie annus Domini*.

Pero la enixa voluntad que tan acertadamente pondera Caldas, y la inteligencia de ser formal nuestro Fuero, se arguiràn mejor restituyendonos a las noticias de la historia, y observando, que si biē se deve creer que el señor Rey Don Pedro subrogò el computo del Nacimiento de nuestro Señor a la Era de Cesar Augusto, por la gran devocion que tenia a esta Sagrada Festividad, y porque desearia como Catolico Principe borrar aquellas memorias gentilicias, segun dexamos advertido; pero tambien diò motivo a esta Ley la confusion que avia en estos Reinos en las testificaciones de las escrituras, y memorias publicas, señalando los tiempos por los años de la Encarnacion, y por la Era de Cesar Augusto, y otros por la Natividad; y porque los dias se contavan segun el orden de los Latinos, por Kalendas, Nonas, è Idus, como refiere Zurita *lib*. 8. *annal. cap*. 39. Este daño de la confusion se experimentava muy particularmente en nuestro Reino, porque los antiguos Aragoneses bacilaron en la numeracion de la Era, confundiendola vnos con el año, y explicandola mal otros, por no entender sus cifras Romanas, ò Godas que la significavan, por lo qual vsaron añadir en los instrumentos vnos testigos que dezian Confirmadores, que no servian para assegurar mas la voluntad de los contrayentes, sino tan solamente para mayor expression del año en que los otorgavan, como todo esto parece de Geronimo de Blã-

 cas

cas *Epiſtola ad Loaiſ.pag.5.*

Tambien ſe prohibiò en dicha Pragmatica el computo de la Encarnacion,como ſe manifieſta de ella, y de la Conſtitucion de Cataluña, y del Fuero de Valencia,y no lo omite Zurita *d. lib.*8. *& cap.* 39. y aunque no trae la razon,pero yo lo añado con el prohemio del Fuero de Valencia, por ſer muy notable para eſte propoſito, dize: *Como jatſia que la Incarnacio de noſtre Senyor Ieſu Chriſt,en la qual en lo Ventre Virginal de la Verge noſtra Dona Sancta Maria fon celat, è cubert lo Celeſtial concebiment del Fill de Deu, entro al dia de la Nativitat del noſtre Salvador, fos,è ſia primordi, è començament de la ſalvacio del humanal linatge,è per aqueſta rahò caſcun any en la noſtra Cort ſe mudas lo calenar lo dia de la dita Incarnacio,&c.* Y para confirmacion de eſta variedad ſe puede ver al ſeñor Covarrub.*d.lib.*1.*var.cap.*12.*num.*2. y con eſto reciben luz las palabras de nueſtro Fuero, *loco ipſius Eræ, annum Nativitatis Domini apponere teneantur, vt de tempore confectionis earum in futurum nulla dubitatio oriatur*; y deſde eſte tiempo ceſſaron, ſegun preſumo, los teſtigos Confirmadores, que ſolian ponerſe en los inſtrumentos.

De eſtos principios no tan vulgares, ſe deduce con evidencia, que no ſe cumplirà con la diſpoſicion, ni mente de nueſtro Fuero, no poniendoſe en la eſcritura èl año del Nacimiento,y aſsi, que no merecerà fè alguna,porque ſe eſtableciò,como và dicho, para que demoſtrandoſe mas fixamente el tiempo de los contratos, con la ſuputacion de la Natividad, ceſſaſſen las confuſiones, y diferencias que la incertidumbre de la Era,y de la Encarnacion ſolia ocaſionar. Finalmente, en terminos de las Leyes de Caſtilla,y Portugal,tienen eſta pretenſiõ por indubitada el ſeñor Covar.y Cald.Pereira *vbi ſupr.*

Y ſi obſervamos lo mas antiguo, quedarà mas comprobado eſte ſentir, porque ſe halla, que antes de la ediciõ de nueſtro Fuero ſe tuvo por tan neceſſario el requiſito de la Era, que no ſe dava credito a la eſcritura en que ſe omitieſſe, como enſeña la Obſerv.*vlt.*(de quien los Foriſtas no ſe acuerdan para eſte intento) *tit. interpret. qualiter*, *& in quib.*alli: *Et ſi quis eorũ ſuper aliqua hæreditate oſtendit chartam factam per manum publicam cum fidantiarijs,& teſtibus, & cũ Era, iurando perſonaliter quod tenuit, & poſſedit eam ſine mala voce, nullus poterit ſuper ea, ei aliquid demandare, ſed poſsidebunt eam ipſi,& ſui in perpetuum.*

De eſta obſervancia infiero tres coſas: La primera, que confirmò la opinion de Alex. Dec. y otros, que entendieron como và dicho, que la omiſsion de la Era inducia nulidad del inſtrumento: La ſegunda, que eſtimò la obſervancia eſte requiſito por tan ſubſtancial como el de la perſona publica,y teſtigos, los quales deven concurrir para que pueda valer, y ſer creida la eſcritura, Obſ. *item nota* 11. *de fid. inſtr.* Foro *providendo eod. tit.* Foro *forma para teſtificar*, Caldas Perey.*d.tract.cap.*6. *à nu.* 1.& Parej.*d.trac.reſol.*3.§.2.*à nu.* 33. prolixa Auctorum ſerie cõfirmãtes: La tercera, que lo miſmo que eſta obſervancia ſignifica reſpecto de la Era para que prueve el inſtrumento, deve proceder oy en el año de la Natividad de N.Señor ſubrogado en ella, como bien quiſo Caldas Pereyra,pues nos perſuade eſta inteligencia,no tanto la opinion de Alex. y demàs Doctores, quanto la deciſiõ, y autoridad de eſta obſervancia.

Lo meſmo ſintiò Antich de Bajes, Secretario del Señor Rey Don Alonſo el Quinto, y Comentador antiguo de las Obſervancias, explican-

cando la palabra *Era*, alli: *Quæstio, quid si non Era, sed Incarnatio sit in instrumento? dic quod valet instrumentum, vt dicit D. Vitalis in cap. si Era de fide instr. & si vtrumq; est positum, videlicèt Era, & Incarnatio propterea nõ est invalidum instrumentum, vt dicit idemmet Vitalis in eod. cap.* (este es D. Vidal de Canelis Obispo de Huesca, y Canceller de el Señor Rey D. Iayme el Primero, vnico compilador de los Fueros, elegido por dicho Señor Rey Don Iayme, y la Corte en el año 1247. como todo esto consta *ex proemio R. I. & compilationis Vitalis*, Zurita *lib. 3. ann. cap. 32.* & Ainsa *historia de Huesca*; y asi no se estrañarà, q̃ este antiguo glosador de nuestros Fueros aprueve el computo de la Encarnacion, como vsado entonces, pues no pudo alcançar el Fuero, tanto mas posterior de el Señor Rey Don Pedro) *tamen si Era, vel dies desit, non valet instrumentum, cuius Eræ loco Nativitas debet poni, vt d. Foro nos etiam. tit. de Tabel. lib. 10. Foror.*

Y remitiẽdonos a lo q̃ avia escrito sobre la Obser v. itẽ *licèt secundum Forum de fid. instr.* nos assegura mas en esta opinion, diziendo: *Quorum quidẽ Regum Principum, & Religiosorum instrumenta si sint facta cum suis sigillis valent, licèt non sint facta per publicum Tabelionem, vt dicit D. Iacob. de Hospit. super Foro de fid. instr.* (seria el tercero) *qui etiam dicit quod est necesse in quolibet instrumento quod sit annus, dies, & mensis de observantia Regni, aliter instrumenta non valent*; y mas adelante: *Super hac tamen materia diei, loci, & anni an sit necessaria apponi in instrumentis determinatio, dico, dies, & locus apponi debet super d. instrum. vt dicit Cinus super l. optimam, C. de contrah. & comit. stip. super verbo in eodem die qui dicit, tamen dic, aut instrumentum sit ad probandum, & tunc requiritur dies, & Consul, & etiam locus, nisi tacitè inteligatur vt in actis Iudicum, quia tunc præsumitur locus vbi sedere consue verunt more maiorum, pro hoc ff. de arb. la l. si cum dies in §. pen. & ff. de iust. & iur. la l. pen. aut sit instrumentum ad contrahendum solum, & tunc ista non re quiruntur, vt ff. de pignor. la l. cum tabernam in §. 1. & hoc de iure, sed de Foro semper rationibus supradictis sunt ponenda locus dies, mensis, & annus.*

Devese ponderar mucho sobre tanta comprobacion tener la autoridad de Don Iayme del Hospital, que fue Lugarteniente de esta Ilustrissima Corte, a quien pudieramos reconocer como a los antiguos Iurisconsultos por la drechura de la razon, y pericia de nuestras leyes, que manifestò bastantemente en las anotaciones, y escritos, que aun permanecen; estos corrieron en aquel tiempo con nombre de Observancias de Hospital, como entre otros dize Geronimo de Blãcas *in Comẽtarijs, pag.* 480. y 481. añadiendo, que de estas memorias, y noticias se valieron los que compilaron el volumen de las Observancias que oy tenemos, que es la mayor calificacion de estos escritos.

Y porque no se tropiece, en que siendo el Fuero 5. *de Tabel.* del año 1349. y assi anterior al de 1437. en que se publicaron las Observancias, Blancas *in Epistol. ad D. Gars. de Loaysa*, Morlan. *Alleg. Proreg. n.* 1338. y aun al de 1428. en que se cometiò su compilacion al señor Iusticia de Aragon Don Martin Diez de Aux, y otros, vt ex prœmio illarum Ram. *de l. Regia*, §. 19. *nu.* 15. se mencione en dicha *Obser. vlt.* el computo de la Era abrogada yà en dicho Fuero, se advierte, que casi todas las Observãcias son mucho mas antiguas que su publicacion, y recopilacion, como demàs que lo indica el mismo nombre de Observancias, que es el titulo que

que se passo al volumen que las contiene, se mostrarà con algun exemplo, imitando al Iurisconf. Iuliano *in l. ita vulneratus* 51. §. 2. *ff. ad l. aq.* deduzgo el primero de la Observãcia *Item in Aragonia quilibet, tit. Interpretat. qualiter, & in qq.* (por no salirme del titulo de nuestra Observancia) donde haziendose memoria del Fuero 1. *tit. de Procurat. Fisci,* que es del año 1300. le llama Fuero nuevo. El segundo se colige de la Observancia *Item per Forum, tit. de Privileg. milit.* donde refiriendo el Fuero *unic. de furtis, & reb. per rap. abl.* que es del año 1301. tambien le llama Fuero nuevo.

Mas dexando estos escrupulos, y bolviendo al hilo de la comprobacion, digo, que Geronimo Portol. ad Mol. *verb. Kalendarium, num.* 17. & *verb. Notarius, num.* 58. tambien parece averse subscrito al sentir comun, advirtiendo, que los Notarios en los contractos, processos, y escrituras no pueden continuar la Era del Cesar, sino el año del Nacimiento de Christo nuestro Señor, conforme la ordenança del señor Rey Don Pedro, y alegando para mayor confirmacion al señor Covarr. Filipo Decio, Bages, Parisio, y Silvestre; y dexãdo yà propuesto, que los tres primeros llevaron por opinion cierta, y aprobada en practica, que assi por la costumbre, como por las leyes municipales, se deve anotar en los instrumentos el año de nuestro Señor, y que si se omitiere, no haràn ninguna prueva, solo nos falta añadir lo que Parisio, y Silvestre sintieron de esta opinion en los lugares que nos señala Portoles.

Parisio en el *cons.* 68. *vol.* 3. *nu.* 1. la confirma con toda expression, diziendo: *contra, & adversus testamentum, seu ultimam voluntatem q. Ser. Andreæ Notarij de Morello, Civitatis Bellunen. ad ipsius nullitatem, nonnulli adducunt, omissionẽ, & defectum diei, & Consulis iuxta eaquæ habentur in authent. ut præ. no. Imper. in princip. & in authent. quib. mod. natur. effi. leg. §. quantum verò, & in cap. inter dilectos, & per Mod. in cap.* 1. *de fid. instrum. & in l. Generali, C. de Tabullar. lib.* 10. *per Bart. & alios in l. si Librarius, ff. de reg. iur. & per DD. in rubr. ff. de novi oper. nuntiat. cum sim. Omisio enim prædictorum vitiare habet scripturam, etiam privatam, ut tradditur in l. scripturas, C. qui potior. in pig. hab. in l. ex sextante, §. Latinus, ff. de execut. rei iudic. &c.* prosigue comprobando mas esta doctrina.

Lo mismo entendiò Silvestro Prierio, Maestro del Sacro Palacio, en la *suma verb. Tabelio, nu.* 9. refiriendo entre nueve solemnidades sustanciales de la escritura el año de la Natividad de N. Señor, ò Encarnacion, segun la costumbre de las Provincias, alli: *Secundo annus Domini quotus, sicut à Nativitate Christi, ut in quibusdam partibus, sive ab Incarnatione, ut alijs in quo consuetudo servanda est.*

Concluyo la confirmacion de esta verdad con la elegancia, y pericia de S. Ambrosio, *in Lucam. lib.* 2. *Nam si consules,* dize, *scribuntur tabulis emptionis, quanto magis redemptioni omniũ debet tempus adscribi, habes ergo omnia quæ in contractibus esse consueverunt vacabula, sumam illic potestatem gerentis, diem, locum, causam, testes quoq; adhiberi solitos.*

Y no puede ser de reparo el dezir, que nuestro Fuero ordena, que el Notario q̃ no le observare, se pueda castigar con pena arbitraria, y assi no quiso derogar la fe a la escritura, como sienten algunos Doctores que tratan de semejantes leyes, porque se responde (dexando que esta opinion no se puede seguir, ni practicar en el

Rey-

Reyno, donde todo contrafuero es nulidad, como llevamos dicho) lo q̃ discurriò yà Caldas Pereyra, propuso la dificultad en el *n.3. de dicho c.5.* citando a Felino, Iasson, Panormit. y otros, con ocasion de que la ordenança de Portugal tampoco impone pena de nulidad, sino de privacion del oficio de Notario, y en el *nu.* 4. la disuelve con estas palabras: *Nec obstant argumenta, nam innocentes contrahentes non puniuntur, nam id nõ tantum in venditione, sed etiam in quibuscumque alijs contractibus, ac testamentis ordinarium est, quod propter solemnitatis defectum vitiantur; atq; evertuntur, & officiales qui solemnia omissere, interesse, ac damnum contrahentibus resarcire tenentur, l. fin. de magistrat. conveniend.* alega a Bart. Boer. Rebuf. Menchac. y muchos otros Doctores, y prosigue: *Qui resoluunt Notarium conficientem instrumentum imperfectũ partibus ad interesse obligari, quare in effectu ipse Notarius, qui deliquit plectitur, non ipsi contrahentes qui illesi manent.*

Tã favorable nos es el señor Covarrubias *d.c.20. pract.* entẽdiendo, q̃ expressamente se ordena en las *leyes* 3. *y* 54. *tit.* 18. *part.* 3. q̃ no valga el instrumento en que se omitiere el año de N. Señor, mandandose solo en ellas, que en los privilegios, y escrituras que se hizieren por mano de Escrivano publico, se pongan entre otras circunstancias, el dia, el mes, y la Era en que se otorgaren, como se manifiesta de su contextura, y palabras.

Y para que en el Reyno no se pueda dudar de esta opinion, se representa, que la aprobò el señor Regente Sesse *en las decis.* 362. *à num.* 55. *&* 472. suponiendo la nulidad de el acto en que no explicare el Notario el Lugar en que habita, como deve, segun el Fuero *unico, tit. quod Not. ten. dicere*, aunque no irrita la escritura, sino que ordena, que el Notario que faltare a esta obligacion, se pueda castigar en las costas, y daños, y al arbitrio del Iuez; pero yo añado vn lugar mas expresso, y menos conocido del tratado *de inhib. cap.* 1. §. 2. *nu.* 46. dondé hablando del Fuero *unic. que los Consejeros de lo Criminal del año* 1564. *fol.* 201. dize, que seràn nulas las pruevas que se hizieren, sin guardar su disposiciõ, aunque solamente estatuye para en caso que los Consejeros, Iuezes, y Notarios no observaren lo que està prevenido en el que puedan ser acusados a instancia de la parte interessada, alli: *Quod verum est licèt imponatur pœna aliqua Notariò secus agenti, ut in eodem casu loquũtur Abendañus, & Greg. Lop. Vantius ubi infra n.* 54. *Neque contrarium firmo pede tenet Azevedo, sed dubius. Nõ enim per appositionem pœnæ censetur recessum a pœna nullitatis, parte de nullitate opponente, Corn. cons.* 11. *n.* 2. *in fine, volum.* 4. *loquens in casu nostro Cinus in l. pen. ff. nequis eum: & licèt pœna statuti tolat pœnam iuris cõmunis Iul. Clar. § fin. q.* 85. *vers. debet etiam Iudex; quæ est magis communis secundum eum; & anullatio actus est pœna, gloss. in c. decet. de Immu. Eccles. in* 6. *Hoc tamen limitatur non procedere secũdum Moron. de tregua, & pace, quando istæ pœnæ diversimode aplicantur, nam tunc non tollitur anullatio per aliam pœnam, ut per eum q.* 123. *&c.*

Pero no se necessita de mas riguroso examen deste punto, porque basta que la costumbre aya introducido la solemnidad de poner en las escrituras el año de N. Señor, para q̃ faltando esta se desestimen como nulas, segun largamente se ha fundado; demàs, que esta duda pudiera ofrecerse, si en el censo que se controvierte se huviera puesto alguna de las computaciones abrogadas, ò recibidas en otras Provincias; pero aqui estàmos en muy diferente caso, porque este instrumento no tiene

ninguna computacion, que cierta, ò inciertamente señale el tiempo de el contracto, pues no se hallan en la nota sino estas palabras, *die vicesimo tertio mensis Aprilis, anno millesimo quingentesimo primo, apud Locum de Valdellou,&c.* y assi no se necessita recorrer al Fuero, ni a la costumbre para fundar, y convencer mas su nulidad, vt optimè docet D. Covarr. vt alios ommitam *d.cap.20.pract.& nu.* 2.ibi: *Secundo erit observãdum in quacumq; scriptura publica necessarium esse quod fiat in ea mentio annorum Domini, aut saltem alio signo habeatur ratio eius temporis in quo ipsum instrumentum confectum est, vt constet eius dies quæ ad rei cognitionem omnino est necessaria; sic sane apud veteres tempus significabatur per Olympiadas, per Consules, & nunc Romanæ plerunq; significantur per annos Pontificatu's ipsius Sumi Pontificis.* Y en el *num.* 3. repite lo mesmo con estas ponderosas palabras: *Id verò adeo iure obtinet, & procedit, vt considerata diligentius authoritate publici instrumenti, animadversa fide quam ex se ipso habet, & producit, itẽ pensata eius incertitudine quam haberet, si locus & tempus confecti instrumenti deficerent, quot & quantis falsitatibus, hominumq; dolis, & malitijs locus pateret multisq; alijs mature perpensis vere, ac iure sit respondendum non valere consuetudinem, imò iniquam esse quæ induxerit, absq; his duabus solemnitatibus, & requisitis valere instrumẽta quemadmodum voluere Rota in antiquis decis.440.Deci.3.col.in dict.cap.* 1.*de fide instru.&c.* y por la mesma razon entiende *d.lib.*1.*var.cap.* 12. *nu.* 2.*in fine*, que deven los Notarios, escriviendo los años de N Señor, añadir, ù de la Natividad, ù de la Encarnacion, pues como dize: *Ex ea etenim scriptura quæ annos Domini designat nulla facta mentione Nativitatis, nec Incarnationis, facile oritur hæc incertitudo, vti admonet autor artis Notariatus, 2.tom.col.7.*

Hallandose, pues, vulnerado este censo con excepcion tan legitima, se haze la prueva que resulta de èl muy dudosa, y consiguientemente no puede ganar la parte adversa ningun decreto para la execucion, en tanto que pendiere el juizio de la nulidad, como despues de muchos advierte Pareja *d.tract.de instrum.edit.tit.*1.*res.*3. §.2.*num.*18.& v.Amato *res.* 81. y esto procede no solo en los juizios petitorios, y donde plenamente se conoce de la causa, sino tambien en los sumarios; y en caso que los instrumentos conforme los Estatutos tuvierẽ pronta, y aparejada execucion, secundum receptam opinionem vt idem Pareja testatur *n.* 19.ex Rol.Bec.Surdo, & alijs; ni las clausulas guarentigias de aprehension, inventario, y otras, pueden obrar efecto alguno, porque como accessorias van con el mesmo vicio que padece la escritura principal, y assi in hoc casu est agendum via ordinaria, non executiva, vt observat punctim D. R.Sesse omnino videndus *de inbibit.cap.*5.§. 8.*a num.*60.*vsque ad* 66.

Esto se haze mayor lugar en el Reyno por lo que dizen los Practicos, quod vna sola scintila offuscat casum manifestum, taliter quod non possit dici clarum, & liquidum, vt ijs verbis observat D. R. Sesse *decis.* 118.*num.*9.*litera H.* y principalmente si se entendiere, que la aprehensiõ es especie de execucion, siguiendo à Portoles *in verbo firma, n.*181.qui v. etiã *à n.*173.*vsq; ad n.*184. Assistiẽdo pues todas las reglas, y platicas referidas a favor de mi parte, se espera calificarà V.S. este decreto cõ su provision, y gravissima censura, cui omnia submito. Zaragoça Noviembre à 26. de 1674.

El Doct. D. Pedro Lorfelin.